Sobre la nulidad de su profesion sino por miedo fuera

232

Super omnia autem vincit veritas. Esdræ, lib 3. cap. 3.



POR FR. IVAN DE MINAIA FAÑEZ.

En el pleyto.

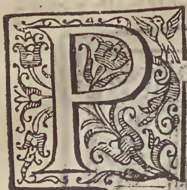
CON

El Conuento de la SS. Trinidad, Redencion de Cautiuos desta ciudad de Malaga.

Sobre la nulidad de su professio, y reualidacion, que se pretende hizo.

En Malaga, por Iuan Serrano de Vargas, 1634.

78



Ara que todo ſe declare por irrito e inualido, y por libre de qualeſquier votos a fray Iuan, con reſtitucion de los bienes, que ex ſuo capite tiene el Conuento.

Se ſuplica a V.m. mande atender a eſte diſcurſo, en que con la breuedad poſsible procuraremos hazer notoria la juſticia del Actor. Para lo qual ſuponemos en el hecho (ex quo ius oritur, l. ex plagijs, §. in Clibo Capitolino, ff. ad l. Aquiliam) que Ambroſio Rodriguez Minaya, alias Ambroſio de Santa Maria Minaya, ſolo tuuo dos hijos, conuiene a ſaber, doña Antonia de Minaya, ya difunta, y al dicho fray Iuan de Minaya: y que eſte ſe bautizò en nueue de Abril de ſeiſcientos y ſiete, y aquella en veinte y vno de Enero de ſeiſcientos y quatro, conſta de las fees del Bautiſmo preſentadas en el proceſſo, ſacadas judicialmente de los libros de la Parroquia.

Por Iunio de ſeiſcientos y veinte y vno tomò el habito fray Iuan, mas impelido de la violencia que ſu padre le hizo, que lleuado de ſu inclinacion y eſpontanea voluntad.

A pocos meſes de ſu nouiciado enfermò de ſuerte, que huuo de yrſe a curar a ſu caſa, y auiendo conualecido, inſtò ſu padre en que boluieſſe a proſeguirlo: a que pretendio reſiſtir, manifeſtando la auerſion que tenia a aquel eſtado; y ſu padre le moleſtò de ſuerte, y hizo tales amenazas, con que concibio miedo: y por euitar la execucion dellas, en habito de ſeglar por tres vezes ſe huyò de ſu caſa, yendoſe a ocultar en las de don Alonſo de Berlanga, Mancio de Herrera, Racionero Leon: los quales, reconocida ſu voluntad

auerſa

auersa al dicho estado, y la fuerça que su padre le hazia, intercedieron para que desistiesse, y no le necessitasse a que abrazasse por fuerça el a que no se inclinaua. No tuuo efeto tan justa intercession, antes perseuerando en sus rigores, molestias y amenazas de muerte, reduxo a su hijo al Conuento.

Auiendose cumplido el año de aprouacion, queriendo el Conuento y Ambrosio Rodriguez, que professasse fray Iuan, repugnò quanto pudo; y su padre, al mismo passo, insistio amenazandolo de muerte, con muchos juramentos y grande enojo. Y vistose assi oprimido, y el riesgo que corria si no professaua (si no in scriptis, por no tener lugar, ni comodidad) in voce protestò, que si professaua, no era de su voluntad, y que no la tenia de ser Religioso, sino por la fuerça y violencia que su padre le hazia, y que no le parasse perjuyzio, y de reclamar quando pudiesse, &c. Precediendo esta diligencia manifestatiua de la fuerça, y preseruatiua del derecho del protestante, a los diez y siete de Iunio de seiscientos y veinte y dos professò, faltandole diez meses menos ocho dias para los diez y seis años que dispone el santo Concilio de Trento.

En diez de Setiembre de seiscientos y veinte y seis (& ita nueue meses antes de cumplido el quinquenio) puso demanda al Conuento de nulidad de su profession; presentòse ante el señor Prouisor desteObispado, que era a la sazon; a quie proueyo lo ordinario.

No dieron lugar a su prosecucion su padre y el Conuento, que se huuieron de suerte, que le necessitaron a que la suspendiesse tiempo de tres años; y auiendo al cabo dellos venido del de la ciudad de Seuilla al de esta, y hecho presentar al

Padre

Padre Miniſtro, y notificar al Conuento la dicha demanda, ſu padre hizo exceſſos de ſentimiento, renouando nueuas amenazas, publicando cõ juramentos, con mucha colera y enojo, que ſi no deſiſtia del pleyto, y reualidaua la profeſsion, le auia de coſtar la vida, y le auia de tirar con vna eſcopeta: y en eſta ocaſion fueron tantas las vejaciones que el Conuento, ayudado y fomentado de Ambroſio Rodriguez de Santa Maria, rigores y amenazas de muerte, y otros lances de miedo incuſiuo que hizieron a fray Iuan, que le obligaron a que deſiſtieſſe, y reualidaſſe en quinze de Febrero de ſeiſcientos y treinta, precediendo de ſu parte otra tal proteſta, en preſencia de las perſonas y Notario que le lleuauan al Conuento.

Queriẽdo por el año paſſado de treinta y tres proſeguir ſu demanda, por auer ſu padre (o remordido la conciencia, o temeroſo de eſtar incurſo en las cenſuras del capitulo 18. Conſil. Trident. ſeſ. 25. de regularib. que ſegun la opiniõ de muchos Doctores, comprehende a los padres, que por fuerça compelen a ſus hijos, a que abracen la vida contemplatiua y eſtado Monaſtico) deſiſtido de ſu intento, el Conuento, a fin de impoſsibilitarle, tratò de mudar a otro a fray Iuan, que apelò, contradixo y entretuuo la execucion del mandato con nombre de licencia, haſta que truxo letras de ſu Iluſtriſsima el ſeñor Nuncio de Eſpaña, para que le oyeſſen, y no impidieſſen el progreſſo del pleyto, con què apenas ſe queria allanar la parte contraria; & tandem poſt varios caſus, poſt tot diſcrimina rerum, ſe aſſentò el dexar correr el litigio: con que la nueſtra, haziendo epilogo de todo lo que auia paſſado, defeto de edad y ſobra de fuerça, afirmandoſe en la demãda antigua, y poniendola de nueuo (ſi era neceſſario)

rio) al Conuento, pidiẽdo qualesquier reducciones al quinquenio, y restituciones in integrum, que por estar dentro de los veinte y nueue años, se le deuiessen conceder. Concluye, pidiendo se declare por nula la profession y reualidacion, y por libre de qualesquier votos, con restituciõ de la hazienda que ha lleuado al Conuento.

Que se va defendiendo, negando la fuerça y defeto de edad, afirmando, que Ambrosio Rodriguez es hombre muy pacifico, y de apacible condicion, de quien no se ha de presumir, que aya torcido la voluntad a su hijo. Que professò de su libre y espontanea voluntad. Que assi lo dio a entender, acudiendo con gusto a los ministerios de su cargo. Que precediendo la misma libre voluntad, reualidò la profession. Que con esto no le quedò recurso. Y que la demanda se puso fuera del quinquenio, con que tacitamente auia aprouado y reualidado, aun en caso que expressamente no lo hiziera. Que por defeto de fuerça (assi se llama en Derecho el miedo, cap. 2. de pactis, lib. 6.) miedo y amenazas, no nos aprouechan las protestas (que no pueden negar antecedieron a la profession y reualidacion) redarguyendo de falsa la fè de Bautismo, oponiendole las sospechas que en su lugar se expressaràn, cõ lo demas tocante al hecho, que aqui se ommite por escusar prolixidad, que se yra supliendo y refiriendo suo loco, y con que en cierta informacion sumaria, que de su pedimiento se hizo, en razon de la edad de fray Iuan, declarò su padre, que auia nacido el año de seiscientos y dos, de que quieren inferir tenia edad suficiente para professar, valiẽdose de otros flacos y leues fundamentos, que al passo que fundada la justicia desta parte, quedaràn desuanecidos del discurso deste papel, que

para

para mayor claridad y conocimiento de la justicia, diuidimos en dos Articulos.

En el primero se ha de fundar, que el miedo que fray Iuan padecio, fue justo, anulatiuo e irritante de sus professiones; y que tiene mayor prouança de la que el caso requiere, de la fuerça que su padre le hizo. Que el Conuento no ha hecho alguna que le aproueche, en prueua de las excepciones que introduxo, a que se dara concluyente respuesta, de suerte que resulte indubitable la justicia del demandante.

En el segundo, que al tiempo que se hizo la assserta profession, no tenia fray Iuan de Minaya los diez y seis años que dispone el santo Concilio. Que demas de la prueua que resulta de la fè de Bautismo, la ay suficiente de testigos, del dicho defeto de edad. Que a la notoria nulidad q̃ del se siguio, no hazen encuentro las sospechas opuestas a la dicha fè, ni la diuersidad que el Cõuento pretendio introduzir entre las deposiciones de Ambrosio Rodriguez Minaya; de cuya satisfacion resultarà mas manifiesta la dicha nulidad, y justicia desta parte.

ARTICVLO PRIMERO.

1 ¶ His ergo in facto præsuppositis primo est præliuandum, ser tan precisso y sustancial en los contratos, el consentimiento libre, y espontanea voluntad, y tan odioso el celebrarlos por fuerça, que aun los Gentiles lo abominaron, establecien do dellos ley irritante, refert M. Tul. Cicer. de offic. lib. 1. num. 47. & Gẽtilis Prætor proposuit ædictum, dicens, quod metu gestum est, ratum non habebo, l. 1. ff. quod metus causa; ijsdem fere verbis, vsus est Cõsultus, in l. si mulier 21. in princip. eodem

eodem tit. quam vocem aiunt Doctoris Christiani, tam Theologi, quam iuris professores, fuisse Dei positam in ore pretoris, notant Couarr. in 4. decret. 2. part. cap. 3. §. 4. num. 1. Pirrus, in l. nihil consensui, de regul. iuris, Cephal. cons. 295. volum. 2. num. 9. Padilla, in l. interpositas, C. de transactionib. num. 3. Bald. in rubr. de controuer. inuestit. in finalib. verbis, Marsilijs, in pract. §. expedita, num. 228. Anton. Fab. de errorib. pragm. decade 82. errore 9. in illis verbis: *Cum perpetuo & sine vlla exceptione verum sit, id quod vi, metus ve causa gestum sit, ratum habere nullo tempore prætorem posse.*

2 ¶ Secundo præmitto, que aunque regulariter, los contratos hechos por miedo y fuerça valeant & teneant; licet postea probato metu rescindantur, l. 1. C. de rescindenda vendit. l. qui in carcerem, ff. quod metus causa, glos. magna, in cap. 2. eodem tit. extra in decretalibus, verbo, tenent, l. 3. in princip. tit. 5. part. 5. lib. 56. eodem tit. & part. Grego. Lop. verbo, desfecha, ibi: *Quia cōtractus tenet licet rescindatur per actionem quod metus causa,* l. si vi, vel metu, l. si per vim, C. de his quę vi metus ve, &c. Menoch. cons. 1. vol. 1. num. 17. Gabriel Pereira, decis. 30. num. 10. vbi multa iura, & DD. ad propositum adducit, Sāch. de matrim. lib. 4. disput. 8. num. 4. & est communis resolutio, que los contratos profanos (si tamen excipias, quos refert d. Sanch. dicta disput. 8. num. 6 & Mogollō, de metu, cap. 9. a n. 18.) metu celebrati & extorti tenent, quamuis postea per actionē quod metus causa & alia remedia rescindantur. Los espirituales, como la profesiō (reciproco y mutuo cōtrato es el q̄ se haze inter Monasteriū, & cū qui emittit professionē, d. Sāt. li. 7. de matr. dispu. 37. n. 39.) ipso iure annullātur, mirè probāt iura, in cap. per latum 1. de ijs, quæ vi metus ve, &c.

cap.

cap.virum 12.de regularib.cap.præsens 4.20.questio.3.cap.19.de regul.seff.25.Concil.Trident. late per dictam gloff. dict. cap.2.de ijs, quæ vi metus ve,&c.verbo,coactus, quæ magistraliter distinctionem tractat, cap. veniens, el segundo de sponsalibus, cap. significauit de eo, qui duxit in matrimonium, &c. cap.1. de statu regul. lib.6. Boccius,& Cæsar de Grasis,relati a Riccio,in aurea praxi,resolut.411.num.29.idem Sanchez, supra dicta disput.8.lib.4.num.6. Didacus de Medrano,in tracta.de consensu coniugali, cap.13. n. 12.Barb.conf.54.volum.1. Hieronim.Grat. conf. 38.volum.2.Parisi.conf.58.nu.56. Abbas,in cap. cum locum de sponsalib.col.3.Hostiensis in summa,tit.quod metus causa,num.6. Butri.in cap.2. de ijs,quæ vi metus ve,&c.num.7.Gail.lib.2.obseruat.93.num.4 cum sequenti. Y es conclusion seguida en entrambos fueros de Teologos y Canonistas, que aquellos contratos temporales se rescinden, y estos espirituales se anulan (por la mayor libertad que requieren) Diuus Thom. in 4.sententiar.distinct.29.artic.3. quæst.vnica, Sotus ibidem, artic.3. quæst.1. Nauarr. in Manuali, cap.22. a num.50. vsque ad 53. Enriquez de matrim. lib.11. cap.9. num.1. Hieronim.Grat.& alij relati a Couarr.de matrim.cap.3.§.5.num.1. Alexander Carrerius, lib.4. de sponsalib. cap.9. Philiarcus,de officio Sacerdotis,tomo 1. 2.par. lib.2 cap.6. idem Nauarr. de regul. num.76. fol. mihi 165. Villalob.in summa,1.tom.tracta.35. diffi.23. num.2.qua doctrina tanquam verissima attenta in simili, fuit per Ordinarium ; & Superiorẽ Monasterij pronuntiatum,fuisse nullam professionẽ metu factam per quemdam Religiosum ; vt est videre apud Riccium in praxi aurea, resolutione 311.

3 ¶ La razon es, porque la essencia y sustancia de los contratos, consiste en el consentimiento, l. consensu, l. obligationum substantia, l. in quibuscumque, ff. de obligat. & action. l. 1. in fine, de contrahenda emptione, l. 1. ff. locati, l. 1. §. conuentionis, vers. adeo de pactis, l. 1. ff. mandati, l. contrahitur, ff. de pignorib. Y no ay cosa mas contraria a la voluntad libre, y consentimiento, que la fuerça y miedo, l. nihil 117. de regul. iuris, d. cap. cum locum de sponsalib. Cacheran. decis. Pedemontana 179. num. 11. Parisi. cons. 53. num. 49. d. Medranus, cap. 13. num. 1. Cuiacius, in l. 1. ff. quod metus causa, docens illato metu mortis, aut corporis cruciatus amitti constantiam, & omne consilium abijci.

4 ¶ Y la razon de especialidad, obquam aquellos contratos prophanos meticulosos teneat, y estos espirituales non valeant, es, porq en vnos el oprimido de dos males sibi propositis veluti mortem, corporis cruciatum, & alium malum pati, aut contractui consentire, eligit minus malum; atque ita in compulso per metum adest consensus (qui apud Consultos voluntas coacta dicitur, apud Philosophos violentum mixtum, apud Theologos coactio conditionata) cumq; pro substantia tantum exigant voluntatem simpliciter, & metum patientes habeant rescitionis remedium, æquitate prætoria introductum; mirum non est si ab initio consistan y obren sus efetos, mientras no se reclaman. At vero spirituales cum pro essentia sua requirant, no solo voluntad simpliciter, sino voluntad con calidad de libre y espontanea; y la professiõ de qua agimus liberrima: ita loquuntur DD. no es mucho se queden nulos e inualidos ipso iure desde su principio, deficiente dicta qualitate, ex Aristo. D. Thom. Co-

uarr.

de potestate iudicis delegati, ibi: *Minis, aut terroribus conquerentes silere compellunt*, l. si donationis 7. C. de ijs, quæ vi metus ve causa fiunt, in illis verbis: *Capitales minas pertimescendo*, ita tenet sine vlla hæsitatione, Manti. de tacitis & ambiguis coniecturis, lib. 2. cap. 7. num. 6. cum alijs ab eo relatis, Innocent. in cap. causam matrimonij, de officio delegati, Bart. in l. 1. §. quæ onerandæ, quarum rerum actio nō detur, num. fin. Bald. in l. 1. C. si quis aliquem testari prohibuerit, num. 16. Ruin. cons. 121. num. 6. volum. 4. Morla, in emporio iuris, 1. part. tit. 8. quæst. 23. num. 2. ad finem, ibi: *Sed ego hanc probationem vltra minas non requiri verius iudico*, Padilla, in d. l. interpositas, num. 20. Mascar. de probat. volum. 2. conclus. 1054. num. 17. cum sequent. Boeri. decis. 100. num. 11. Alciat. in cap. cū contingat, num. 1. de iure iurando, Gamma, decis. 262. num. 1. in illis verbis: *Sufficit si minæ præcesserint, aut si maritus sit solitus seuire*, Menoch. lib. 3. de præsumptionib. præsumpt. 127. num. 11. Gutierr. de iuramento confirmat. 1. part. cap. 1. num. 15. ibi: *Quia illa debet intelligi probato metu per minas illatas, vel alio legitimo modo*. Et quod metus verborum, & minæ, sufficiant ad prædictos effectus, probat in indiuiduo text. egregius, in l. qui in aliena, §. Celsus, de adquirend. hæredi. cuius hęc sunt verba (quæ nulla tergiuersatione possunt zelari) *Eum qui metu verborum, vel aliquo timore coactus, fallens adierit hæreditatem: siue liber sit, hæredem non fieri placet: siue seruus sit, dominum hæredem non facere.* Afflictis, decis. 69. num. 4. vbi ex Bartol. Abbat. Alexand. ibi relatis tenet stante metu verborum, vel stantibus minis contractum rescindi.

7 ¶ De los derechos y autoridades, que en el numero antecedente auemos jūtado, nace por legal consequencia, que auiendo fray Iuan prouado

nado plenissimamente, que a su ingresso en el Conuento, profession y reualidacion, precedieron de su padre tan malos tratamientos, tantas y tan continuas y capitales amenazas, jurãdo vnas vezes, que no auia de viuir veinte y quatro horas; otras, que le auia de tirar con vna escopeta; otras, que le auia de suceder con el vna desgracia, y auia de maldezir hasta la tierra que hollasse, y otras acciones y palabras inductiuas de miedo, que pudo caer en constante varon, en particular siendo Ambrosio Rodriguez Minaya persona capaz, habil, con fuerças y resolucion para poder executar tan atrozes y repetidas amenazas, en oposicion de vn muchacho tan pequeño, de tan tierna edad y debil natural, como era nuestra parte, en tanto grado, que no juzgandole por sugeto capaz, para poder tolerar el castigo en las partes que los demas nouicios, el superior ordenò, que se le impusiesse en las que a los muchachos; qui sunt timidiores, y mas sugetos a concebir miedo, bonus textus, in l. vnius facinoris, ff. de quæstionibus, ibi: *Vel teneræ ætatis*, en que resuelue el Consulto, que en concurso de muchos que se hã de atormentar, esse incipiendum ab eo, qui teneræ ætatis videtur: la razon es, quia sunt timidiores, Suarez, allegat. 24. num. 5. Menoch. de arbitrar. lib. 2. casu 135. num. 5. ibi: *Sic minor metus cadit in puerum quam in virum*, d. Pater Basili. supra dicto loco, nu. 10. ante finem. Resulta pues, que para obtener en este pleyto, no tuuo necessidad de prouar la costumbre de executar su padre sus amenazas, como ha querido insinuar el contrario, cuya leue objecion, demas de lo dicho, se destruye con que para que se dè justo miedo, basta que el que lo padece tenga justa sospecha, Bald. in l. fin. C. de iure deliberandi, col. 1. Alexander, cons. 144. volu. 2.

Innocé. in cap. cum olim de electione, Lucas de Pena, in l. si coloni, col. 10. C. de agricolis & censitis, lib. 11. y el mas afecto a la parte del Conuento, no podra negar que fray Iuan pudo temer, y aun deuio, las amenazas de su padre, y el reduzir las a efeto.

8 ¶ Tum etiam, porque para que las amenazas causen justo miedo, basta que probabiliter se temã, etiam iniuste, ita per l. rectè, C. quod metus causa, resoluit d. Grammat. decis. 5. vbi num. 9. *Ita quis ergo tam constantis & fortis animi, quod proposito sibi mortis timore non exanimetur? certè nemo!* cuius opinio probatur per l. habitatores, §. iterũ, ff. locati, l. si quis fumo, §. quod dicitur, ad l. Aquili. plures congerit d. Mogollon, quem pro multis allegatum volumus, qui cap. 2. §. 6. a nu. 1. & cap. 10. §. 2. num. 5. late defendit sufficere probabiliter dubitare de offensione, quamuis metus executio non probetur.

9 ¶ Tum denique, porque si las amenazas se hazé por persona que las puede executar, sunt timendæ: ita concludit præcitatus, Grammat. decis. 5. per l. quæsitum, ff. ad Turpilianum, l. fin. §. si legatarius, ff. si cui plusquam, per legem Falcidiã, & num. 20. tenet ex sola iactantia minarum posse preueniri, quia difficile esset scire an minas inferens velit percutere, vel non, & quando, d. Basil. supradicto loco, nume. 8. Aretin. cons. 24. arguendo de metu potentiali ad metum reuerentialem, dicit: *Quod ad hoc vt ille qui gerit actum non videatur sponte gessisse, sufficit adesse potentiam coactionis, sicut minæ, vel verbera præcessissent: quia sufficit posse minas, vel verbera inferre, licet non deueniatur ad actum*, sequitur Euerard. conclus. 19. num. 23. y 27. consil= quæ doctrina etiam in foro poli tutissima est, vt tenent Summistæ, relati a dicto Mogollon, cap.

4. §. 3.

4. §.3. Y siendo innegable, que Ambrosio Rodriguez de Santa Maria pudo executar sus amenazas; lo es tambien, el assistir constantes por su hijo en los terminos deste pleyto, las dotrinas referidas, que hablando generalmente, adaptadas a nuestro caso, en que liberrima voluntas requiritur, aprietan mas la consideracion; y de aqui es, que si algunos Autores se han inclinado, a que non sufficit probare minas, nisi probetur solitum
a esse minantem eas exequi, vt per Natam, Bursat. Aretin. & alios, quos refert Pater Sanchez, dicto lib. 4. disputat. 6. num. 21. se han de entender precissamente en contratos de la primera especie, y no en espirituales; fuera de que para la recission de aquellos, basta las amenazas per se; vt late fundabimus sup. num. 6.

10 ¶ Y si reuocamos a la memoria, ser comun opinion de muchos y graues Doctores, que solo el miedo reuerencial (de quo, & eius origine, & introductione, late Franciscus Conan. lib. 1. commentarior. cap. 5. num. 5. & lib. 2. cap. 13. num. 2.) rescinde y anula los contratos; se haze mas cierta esta pretension, sufficere namque metum reuerentialem præter plures, quos refert idẽ Mogoll. prædicto tractatu; cap. 4. §. 1. a num. 3. & eodem cap. §. 2. num. 1. probat cum Abbat. Bart. Alex. Matthę. de Afflict. decis. 69. multi quos congerit Santi. de matrim. lib. 4. disput. 6. Basil. eod. tracta. lib. 4. cap. 5. num. 6. hanc opinionem confirmant dicta l. 1. §. quæ onerandæ, l. penultima, ff. de furtis, quia velle non creditur qui obsequitur imperio patris: y los que se apartan desta comun dotrina, y siguen la contraria opinion, la limitã en nulidad de professiones, quedandose cõ que solo el miedo reuerencial las irrita y anula; Bart. additionator, in d. §. quæ onerandæ, inquit, quod



quod quamuis carnale matrimonium reuerentiali metu non inualidetur, in spiritualibus contratium esse dicendum; eo quod volũtarium militem, & non coactum, elligit Christus; singularis glos. in d. cap. præsens, verb. patrem, quam sequuntur Hyppolit. de Marsil. in l. vnica, C. de raptu virg. num. 43. Ioannes Igneus, in l. 3. §. eleganter, num. 166. ff. ad Syllanian. Alexan. in l. si cum dotem, §. eo autem tempore, nu. 11. ff. soluto matrimo. Iason, in authent. ingressi, C. de sacrosanctis Eccles. Pirrus, in d. l. nihil consensui, Euerar. in topicis, loco à matrimonio carnali, Immola, in cap. cum causã matrim. de offic. delega. num. 11. Gail. lib. 2. obseruat. 93. num. 24. Nauar. in Manuali Latino, cap. 22. num. 51. Menchaca, in quæstionib. illustr. cap. 35. num. 17. Suarez, allegat. 24. nu. 5. adducens pro hac opinione d. cap. cum virum, de regul. Villalob. in ærario communium opin. lite. M. num. 76. Sairus, de regul. decis. 91. quam refert Ricci. collectan. 932. ad fin. affirmans, professionem ob metum reuerentialem parentum factam non valere, Rebuf. cons. 59. Carol. de Grassis, de exceptionib. except. 11. num. 24. qui omnes appellant, singularem prędictam glos. & eam mirificè laudant; & Immola dicit, eam continere ęquitatem, quia de facili minæ probari non possunt: y si ay quien se aparte de la opinion de esta glossa, se conuence con toda notoriedad del mismo texto, que es decision textual, que decide este pleyto en fauor de fray Iuan de Minaya.

11 ¶ Y de auer prouado concluyentemente, que fue tanto el rigor, fuerça y amenazas que su padre le hazia, para que boluiesse al Conuento a proseguir su nouiciado, que en habito seglar se huyò de su casa, y anduuo latitando en las de don Alonso Berlanga, Mancio de Herrera, Racio

nero

nero Leon, en tres ocasiones, resulta otro medio bien adminiculatiuo, de lo que vamos fundando, *per fugam enim probatur metus*, Mogollon, cap. 10. §. 3. num. 22. Mascar. 2. tom. conclus. 1054. nu. 45. vbi alios refert.

12 ¶ Hazese mas indubitable esta pretension, y se excluye peremptorie la contraria; con que tenemos por conclusion constante, fundada en decisiones Pontificias, y muchas autoridades que las siguen, que concurriendo con el miedo reuerencial amenazas, y mas tan graues, como las que han precedido al ingresso, professsion y ratificacion de fray Iuan, es inescusable la recission de los contratos profanos, y nulidad de los espirituales; authores sunt Ruin. cons. 121. num. 6. Roman. in d. l. interpositas, num. 14. Alcia. in d. c. cum contingat, de iureiur. Riminal. inst. quibus mod. alienare licet, vel non, in princip. num. 305. cum alijs ab eo relatis, d. Bart. & eius additionator, in dicto §. quæ onerandæ; vbi expresse tenent, que quando præcesserunt minæ metus reuerentialis rescindit actus, & est iustus metus, idem Roderic. Suar. allegat. 24. decisiones Pontificias sunt, cap. ex literis 11. de desponsat. impuber. ibi: *Vbi nollens, & inuita minis parentum impulsa*, relatus cap. cum virum, cap. præsens 4. 20. quæst. 3. & Pater Villalob. 1. par. summe, tract. 3. difficul. 8. nu. 6 con otros que refiere, se queda con que bastarian para la nulidad, amenazas virtuales, que de la aspereza de condicion se suponen, que es en terminos mas rigurosos que los deste pleyto, sequuntur Innocen. in d. cap. causam matrimonij, Bald. in l. 1. C. si quis aliquem testare prohibuerit, numero 16.

13 ¶ Los fundamětos juridicos, hasta aqui ponderados en apoyo de la justicia de nuestra

parte,

parte,se han deduzido ex abundanti, y para mayor conuencimiento de la contraria, que ya en sus alegatos nos ha confessado la vitoria, si tenemos prouança de lo aspero, rigido y terrible de la condicion de Ambrosio Rodriguez, o costumbre de executar sus amenazas, esta nos assiste plena y mayor de la que el caso requiere. Don Alōso Berlāga Maldonado, en la 2. pregunta afirma, que es de asperissima y rigida cōdicion el dicho Ambrosio Rodriguez, y que con ser viejo como es, tiene condicion asperissima y terrible. Lo propio depone Alonso de Dueñas en la 5. pregunta; que hazen plena prouança; con que corre sin escrupulo la demāda de nulidad. El dicho don Alō so en la 7. pregunta dize, que tiene por cierto, segun la condicion de Ambrosio Rodriguez Minaya, que le sucederia la desgracia con que muchas vezes auia amenazado a su hijo, si no viniera en lo que queria; que en efeto es deponer de la costumbre de executar. Felipe Vazquez en la 3. pregunta dize, que estando muy enojado y colerico Ambrosio Rodriguez Minaya, le preguntò la causa, y le respondio; que procedia de no querer su hijo ser Frayle, afirmando con juramento, que le auia dado vna mano de palos, y que auia de ser Frayle, o le auia de costar la vida.

14 ¶ Las molestias y vejaciones que fray Iuan padecio, para que professasse y reualidasse, y amenazas de muerte que su padre le hizo, estā prouadas con grande numero de testigos. Lo aspero, rigido y seuero cō dos: la costumbre de executar, o diziendo mejor, de auer executado las amenazas, con otros tantos, con cuyo numero se califica toda verdad: consta de la boca del Autor della por san Mateo, c. 18. & probant cap. si quis testes, §. vbi numerus 4. q. 3. c. fi. 35. q. 6. c. in omni nego-

negotio, cap.licet vniuersis de testib.l.vbi numerus,ff.eodem,Cephal.cõs.631.n.28.lib.5. Mascar. 1.tom.in præfat.q.1.n.117. Specula.tit.de teste, §. restat,in princi. Butr. in dict.cap.omni negotio, num.2.

15 ¶ Y a dos que deponen de fuerça y miedo, se da mas credito que a mil, que digan de espontanea voluntad, Boer.decis.100.num.3. Menoch.lib.3.de præsumpt.præsumpt.126. num. 31. Paul.de Castr. cons.108. volum.2. Ioan.Garc. de nobilit. glos.17. num.37. plures quos refert & sequitur dict. Pereir. decis.30.num.7. Gamma, decis.346.num.3.idem Villalob.1.par.tracta.3. dificul.8. num.2. Decius,in cap.fi.de appellat. Couart.de matrimo. 2.par.cap.3.§.5.num.10. plenè per d.Mogoll.cap.10.§.5.num.4. & est receptissima sententia,quorum ratio est,quia testificantes de metu,deponunt de actu extrinseco, & visibili; & deponentes de spontanea voluntate, depoñut de actu mentali intrinseco,& præsumpto, & inuisibili soli Deo cognito,Mogoll.d.cap.10.§.5. n.3. Sanch.de matrim.lib.4.disput.27.

16 ¶ A esta calidad se añaden otras mas apretadas, demonstratiuas de la justicia que vamos fundãdo,nempè que el miedo,fuerça y violencia,es de dificultosa prouança, Alciat.de præsumpt.regul.3.præsumptione 7.num.3. Menoch. de arbitr.lib.2.casu 116.numero 17. Padilla, in d. l. interpositas, numero 33. Gail.dicta obseruat. 93.numero 18.Rafael Cuman. consil.68. num.3. Boeti. decis.101. num. 6. Rebuf. in comment.2. tomo, tractatu de resit. contractuum, glossa 12. numero 12. Immola,in dicto cap.causam matrimonij, de officio delegati,numero 11. Barbat.ibi numero 12.Socinus iunior,consil.47. numero 34 volum.3.

Item

Item probatur per præsumptiones, argumentos y congeturas, gloss. in d. §. quæ onerandæ, Burs. cons. 71. num. 13. Menoch. cons. 1. n. 273. & de præsump. lib. 3. præs. 265. n. 9. Gamma, decis. 366. n. 2. Bertrand. cons. 336. num. 6. Couarr. practi. cap. 3. §. 5. num. 10. Mascar. concl. 186. num. 3. latissime per d. Garc. glos. 17. num. 32. & ad metus probationem, basta prouança generica; & quæ sufficit in causis difficilime probationis, ita relatus Garcia prædicto loco, num. 38. cum sequenti. plures congerit Mogoll. d. cap. 10. §. 3. num. 12. cum sequenti. Tum etiam se prueua el miedo por testigos singulares, Gramma. in d. decis. 5. n. 15. quem sequitur Philip. Porti. in suis conclusionib. vtriusque iuris, concl. 34. in 1. limit. n. 17. Anton. Gabri. in suis conclusioni. tit. de testib. concl. 2. limit. 21. num. 56. De que resulta, que auiendo nuestra parte hecho tan copiosa prouança, en caso de tan dificultosa, y en que tan poca se requiere, no puede padecer duda su justicia, en el juyzio del más zeloso Iuez.

17 ¶ Y si adhuc replicare la parte del Conuento diziendo, que la nuestra no ha prouado en forma que baste, la costumbre de executar su padre sus amenazas, pretendiendo, que don Alonso Berlanga en la setima pregũta no depone formalmente de acto de execucion; y que el dicho Felipe Vazquez en la tercera depone de oydas, y jactancia, al dicho Ambrosio Rodriguez; y que assi no se prueua la dicha costumbre. Le respondemos con que demas de que en estos terminos no huuo necessidad de prouarla, vt satis fundatũ extat, & infra latius apparebit; para la seguridad deste pleyto bastò prouar, lo aspero, rigido y terrible de la condicion del dicho Ambrosio Rodriguez, y con que el miedo, amenazas, y execu-

cion

cion dellas se prueua, por la jactancia y extrajudicial confessiõ del que lo impuso, hizo y executò: ita in terminis resoluit cum alijs Prosper. Farina: decis. 643. num. 18. 1. par. nouissi.

Tum etiam, quia metus, vis, & minæ per vnũ testem de visu (lo mesmo es de oydas al mesmo que las executò) cum alijs de auditu probantur Cuman. cons. 68. quem refert Boer. d. decis. 101. num. 9. & cum vno teste, & aliquibus coniecturis cum cap. de testibus, tit. de testib. l. 1. §. ijdẽ Cornelio, ff. de questionibus, l. instrumenta, C. de probat. Barto. Hyppol. de Marsi. Socin. iun. resoluit idem Mogol. cap. 10. §. 3. num. 11. Riccio, in aurea praxi, resolut. 411. num. 3. afirma, que por vn testigo de vista, y otro de oydas del miedo y amenazas, se anulò el matrimonio, de quo ibi ex doctrina Oldradi, cons. 35. Marsil. singular. 347. Alexan. cons. 156. lib. 5. Y si toda via instare el contrario, en que aunque se allane, que no puede menos, q̃ està prouado auer dado de palos Ambrosio Rodriguez a su hijo, para que entrasse en Religion; es acto vnico, y que por el non probatur consuetudo exequendi minas; se responde, que solo vn acto de auerlas executado, es suficiente para que se diga esse solitum minas exequi: ita P. Basil. Põce de Leon, lib. 4. de matrimonio, cap. 2. num. 8. ibi: *Satis autem esse putò, quod semel minas executus sit in eadem persona, vt probabiliter timeat; imo in aliena, &c.* Y prosigue, con que siendo las amenazas de la calidad de las deste litigio, y hechas por persona que las pudo executar, como Ambrosio Rodriguez; no ay necessidad de prouar la dicha costumbre.

18 ¶ Vlterius, & peremptorie se satisfaze, con que el Conuento hizo, que Ambrosio Rodriguez Minaya declarasse con censuras, en razon

de

11

de la fuerça, miedo y amenazas, y execucion dellas en su hijo; y confessò ser cierto todo lo contenido en sus demandas en razon de la fuerça; y en el plenario, quod magis est, lo presentò por testigo, y se ratificò en su dicho. & ita prueua plenissimamente contra producentem, l. si quis 15. C. de testibus, Canonicata in cap. si testes 3. vers. Si quis testibus vsus 4. q. 3. latissime suo more; d. Farina. tracta. de testib. q. 62. limit. 10. Ioseph. Ludouic. decis. Perusina 28. n. 6. 2. par. Menoch. lib. 2. de presumpt. præsump. 51. n. 18. ibi: *Ea adfertur ratio, quod testi etiam alias non fidedigno creditur, plenaque fides adhibetur, quando à partibus approbatus fuit; vbi alios adducit.* Y con lo dicho concurre, que auiendo depuesto en fuerça de censuras, contiene mas calidad su dicho, Curti. iuni. cons. 106. n. 8. Craue. cons. 98. n. 1. Surd. cons. 129. n. 8. vol. 1. Y siendo confession geminada, es mas fauorable à la parte de su hijo, y mas exclusiua de la contraria. Geminatio namque locutionis, & confessionis reiteratio firmitatem importat, l. balista cum similibus, ff. ad Trebel. Euerard. loco a locutionis geminatione.

19 ¶ [illegible]um denique, y con que cessant omnes amaritudines, es, que la confession del dicho Ambrosio Rodriguez es de tanta eficacia, q̃ sola sin otros adminiculos de prueua, es suficiente para anular la profession, que en virtud del miedo y fuerça confessada se hizo: es celebre, y en terminos indiuiduales y terminantes deste pleyto, d. c. præsens 4. 20. q. 3. que con toda claridad lo decide en nuestro fauor; en que parece, que despues de auer Atho, en sus propios predios, edificado dos Conuentos, y trocado la dignidad de Conde por la del Sacerdocio, siendo apenas Lamberto su hijo de nueue años, tratò de dirigirle, a que en el vno tomasse el habito; q̃ en mayor edad tuuo

efeto;

efeto, si bien contra la voluntad e inclinacion de Lamberto, huuo de hazer profession, sin la libre voluntad que se requirio; y para salir de la tristeza y desconsuelo q̃ padecia (*nam in voluntarium est cum tristitia*, Arist. 3. ethico. c. 1. D. Tho. 1. 2. q. 6. art. 5.) parecio ante la Santidad de Nicolao Papa, cõ Atho su padre, à quien el Romano Pontifice, oyda la demanda, hizo que declarasse en razon del miedo de que su hijo le acusaua, y pretendia auer precedido al ingresso en la Religion, y professiõ, que se auia seguido, declarò, que su animo siẽpre auia sido y era, de que Lãberto su hijo fuesse verdadero Religioso, para que le sucediesse y heredasse, y con juramento, que le auia hecho fuerça, y torcido su voluntad, para que tomasse el habito, y professasse, y que siempre auia resistido aquel estado, con lo qual solo, el Vicario de Christo, haziendo consideracion de algunas razones y fundamentos, deduzidos de las Sagradas Letras, en orden a la plena y espontanea voluntad, que para abrazar la vida Monastica se requiere, declarò por inualida la profession, absoluiendole de los votos, escriuiendo à los Prelados de la Prouincia de Lamberto, para que ninguno le oprimiesse a la assistencia y obseruancia de aquella Religion. A ley tan medida y ajustada a los terminos deste caso, no alcançamos que se pueda oponer por el contrario subterfugio alguno, que haga dudosa la justicia desta parte, y es en terminos mucho mas rigurosos, que el de nuestro pleyto, en que no solo tenemos confessiõ geminada del autor de la fuerça, miedo, amenazas, y execuciõ dellas; sino la de muchos testigos de mayor excepciõ con q̃ cõtestan: y si en el caso deste capitulo defirio el juramẽto el Rom. Põtifice,

en el nueſtro la parte del Conuento, que haze mas fuerça, y le excluye con mayor claridad. Y ſi alli ſe hazia contradicion a Lamberto (demas de la que ſe ha de ſuponer por ſu padre y la Religion) por ſus hermanos, a fin de quedarſe con ſus legitimas, aqui ſe pretẽdio echar del ſiglo a fray Iuan, para q̃ toda la hazienda de ſus padres quedaſſe a la dicha doña Antonia ſu hermana, como lo dizen los teſtigos; y el Conuento pretende heredar las legitimas que no ha renunciado fray Iuan, y otras herencias, a que tiene de ſus mayores ſpectatiua; y por no reſtituir los dozientos ducados de cenſo principal, que poſſee por cabeza del litigante, haze tanta contradicion y reſiſtencia a tan juſto intento: lo qual ha de tener eſpecial conſideracion en la de V. m.

20 ¶ Siguen la concluſion y dotrina, d. cap. præſens, Speculat. in tit. de teſte, §. reſtat, de numero teſtium, num. 10. Marſil. in d. l. 1. de quæſtionib. §. ijdem Cornel. num. 4. & conſ. 61. volum. 1. num. 80. Anton. Gabr. in concluſionibus ſuis, tit. de teſtibus, concluſ. 1. num. 74. verſ. Reliquos, Vibius, communibus opinioni. opinio. 294. Cepolā cautela 144. & 150. Boeri. d. deciſ. 101. nu. 9. Montal. l. 1. tit. 8. lib. 2. fori legum, Abbas, cap. licet vniuerſis de teſtib. in fin. Caſane. in conſuetud. Burgun. rubri. 1. §. 6. verbo, ſont creuz, num. 4. Et ratio eſt, quia in cauſa difficilis probationis creditur vni teſti, Marſi. in l. ſi quis nequæſtio. de quæſtionib. num. 145. & 147. & conſ. 61. volu. 1. num. 31 Neuizan. conſ. 54. num. 13. & cum probatio metus ſapiat quamdam impoſsibilitatem, vt probatum remanet, & communiter traditur per Doctores. No ay que marauillar ſi la declaracion del que hizo la fuerça, baſte para anular la profeſsiõ que obrò.

21 ¶Otro

21 ¶ Otro fundamento no menos constante en fauor de nuestra parte, y total exclusion de la contraria, resulta, de que en los casos que se requiere plena, libre y espontanea voluntad, vt in professione, is qui metum passus est siue actor, siue reus non tenetur metum probare; sed aduersarius eius tenetur illam qualitatem probare: probat expressus text. in cap. 1. de ijs, quę vi metus ve causa, &c. si bene perpendatur vbi mulier (quæ ingressa Monasterium professionem emissit; & postea propria authoritate exiuit Monasterium, & matrimonium carnale de facto contraxit) nõ arctatur probare metum, sed moniales arctatæ fuerunt probare spontaneam voluntatem illius mulieris in professione interuenisse; cuya razon de decidir es, que quando por essencia de la disposicion, o contrato, se requiere alguna calidad, el que se funda en ella la deue prouar, siue sit actor, siue reus, nec sufficit probare factum nisi probetur illa qualitas simul cum facto, l. fulcinius, §. 1. ff. ex quibus causis in possessionem eatur, l. Titius de militari testam. l. non solum, §. sciendum, vers. Sed & vt probari possit, de operis noui nunciat. Alex. cons. 1. volum. 3. num. 24. Bald. in l. Titia diuortium, ff. soluto matrim. num. 2. Bart. in l. 1. §. ait prætor, ff. nequid in flumine publico, nu. 1. Crotus de testib. p. 9. n. 49.

Y quando deuen concurrir dos, o mas calidades coniunctim, se deuen prouar todas, de tal manera, que el que falta en la prueua de vna, es visto faltar en todo, text. in l. ad testium 22. §. si quis testibus, ff. qui testamenta facere poss. d. l. Titia diuortium, vbi Bald. num. 1. Angel. num. 2. at para la subsistencia y validacion de la profession, no solo deuio concurrir voluntad simpliciter, sino voluntad con calidad de libre y espontanea, vt

pro-

probabimus sup.n.4. sed esta no se prouò por el Conuento; y en toda su prouança no se hallarà mas de vn testigo que vse de la palabra libre, y antes nuestra parte ha prouado por la declaració de su padre, y de fray Esteuan Gallegos, presenta dos por el Conuento, que ha estado violentado y contra su gusto en la Religion, y con descon-suelo, y lo propio depone Mancio de Herrera. ergo habemus intentum.

22 ¶ Vnde iam patet, que el Conuento no ha prouado cosa que pueda aprouecharle, ni em pezer a la notoria justicia de fray Iuan, tanto por total defeto de prueua de la dicha calidad sustan cial, quanto porque los testigos que ha presenta-do, si bien no dizen cosa que prejudique, son Re-ligiosos de su Orden, partes formales e interessa-dos, cuyas deposiciones de derecho se repelen, l. omnibus, C. de testib. cum alijs iuribus, quæ ibi congerit glo. Franc. Viuius, decis. 179. referens a-lios Riccius, 2.p. decis. Curiæ Archiep. decis. 287. n. 2. Obstales deinde lo de domesticos, qui a testi monio reijciutur, l. etiam, vbi communiter DD. C. de testib. l. testes eos, ff. eodem, cap. si testes, §. si testes 4. q. 3. cap. in literis, vbi Canonistæ, de testi. Mascard. conclus. 1357. num. 47. Antonius Fab. super C. tit. de testib. diffinitio. 60. Y en tanto les obsta esta repulsa de interessados, quæ non po-test suppleri per alios testes legitimos inhabili-tas proueniens ex interesse, Socin. in l. si quis ita, num. 6. ff. de reb. dub. Bertaz. cons. 178. num. 16. lib. 2. idem Ricci. decis. 71. num. 14. 1. par. Curiæ Archiep. que es buena limitació de la regla, qua docemur, que quando concurren ilegitimos y idoneos, por la legitimidad destos, se purga y su-ple el defeto de aquellos.

23 ¶ A lo dicho parece se opone ex diame

tro,

tro, cap. insuper de testibus, lib. 6. ex quo communiter resoluunt DD. qne los de la Vniuersidad pueden testificar por ella, nempe Canonicus pro Ecclesia sua, Collega pro suo Collegio, Monachus pro suo Monasterio, &c. Farinat. innumeros referens de testibus, quæst. 60. a num. 499. cum sequentibus, plures adducens Ricci. decis. 296. 2. par. dictæ Curiæ Archiep. & ita videtur, que los Religiosos presentados por su propio Conuento, no padecen defeto, que pueda diminuir su credito; præcipue siendo Religiosos y Sacerdotes, por quien assiste la presunciõ de mayor verdad, Menoch. conf. 221. num. 3. relatus ab Azeu. cons. vlti. num. 68.

24 ¶ Sed facillime respondetur, que la dotrina antecedente se entiende en caso que se trata de prouar, aliqua res ciuilis, quæ nõ potest probari nisi per illos de Collegio, Ecclesia, seu Monasterio: vt sunt ellectiones, & alij actus, qui intra Claustra Monasterij & in secreto per solos ipsos de Vniuersitate celebrantur: argumento legis cõsensu, C. de repudijs, l. quoties, C. de naufragijs, lib. 12. cap. si Christus, de iure iur. Y la prueua deste pleyto no fue de negocio desta calidad, y se pudo prouar por testigos diferentes de los Religiosos y partes formales. Y en caso que pueden testificar por su Conuento, se limita quando agitur de probatione alicuius negotij pertinentis ad commodum Vniuersitatis, Collegij, & Monasterij, y entonces se admiten: aunq̃ si los presentados por la otra parte son desinteressados en la causa de q̃ deponẽ, se està à sus declaraciones, y no a las de los dichos Religiosos, Canonigos, o Collegas: mas tratandose de cosa q̃ pertenece ad vtilitatem singulorum, vt in præsenti, omnino excluduntur. El Conuento tiene vn censo de dozientos

ducados

ducados por la persona de fray Iuan, de cuyos re
ditos annuos procede parte de alimentos a sus
Frayles,& ita dicitur negotium expectare ad sin-
gulos de vniuersitate, Farina.d.q.60. nu.504. ibi:
*Quinta sit conclusio, quod pariter causa dicitur expecta-
re ad singulos de Vniuersitate, & Collegio: quando agi-
tur de prædio & vinea, ex cuius fructibus singuli de vni
uersitate viuunt & aluntur*, Corne. cons.217. lib. 4.
expressamente resuelue, que quando los Religio
sos se sustentan y viuen de los reditos del Monas-
terio, quia commodum dicitur pertinere ad sin-
gulos, no pueden testificar por el; estas limitacio
nes, con que quedan illesas en nuestro fauor las
dotrinas del num.22 y eneruada la prouança cō
traria, se executoriaron en la Rota Romana, re-
fert Cæsar de Grasis, decis.85. Triuis. decis.35. lib.
1. relatus à Riccio, decis.296. num.13. 2. par. Curiæ
Archiep. en que refiere, que vn Conuento de Ve-
necia prouò con sus Religiosos plenamente su
pretension, y se declarò no ser testigos idoneos,
ni la prueua dellos suficiente; diffusse astruunt di
ctas limitationes reddendo singula singulis, Feli-
nus, Bald. Aufer. & alij per d. Farina. q.60. n.504.
Ricci. 2. p. Curiæ Archiep. decis.237. nu.11. Capic.
decis.152. n.4. & 5. Cacheran. decis.99. n.39. Mas-
card. concl.1414. n.10. Couar. in pract. cap.18. nu.
4. Alex. cons.57. col. penult. lib.7. Corne. cons.333
col.7. in fin. Afflict. omnino videndus, decis.400.
per totam; y con la dotrina inconcusa que queda
anotada supra num.22. quam præter ibi relatos
probant Bald. cons.443. lib.5. dicens, illos de vni
uersitate non esse testes idoneos, in probanda so-
lutione facta creditori vniuersitatis, Bart. in l. in
tantum, §. vniuersitatis, ff. de rer. diuis. secundum
quam se juzgò en el Senado de Napoles, vt est vi
dere apud Afflict. decis.400. in fin. ibi: *Quare fuit*

votatum

votatum per me, & magnificum dominum Antonium de Annario viceprotonotarium, & alios dominos quod stantibus prædictis non est legitime facienda vis de testibus dictæ vniuersitatis; sed potius de dictis testium productorum pro parte dicti Petri Ioannis deponentium cõtrarium, se concluye de primo ad vltimum, que la parte contraria no hizo prouãça de sus defensas y excepciones, que le pueda aprouechar.

25 ¶ Ni en este caso le queda el refugio, q̃ en diuerso pudiera atribuyrse diziendo, que toda prouança es arbitraria, y que por la suya pudiera el señor Iuez inclinarse: porque el docto, de cuya judicatura pende este negocio, sabe mejor, que ay arbitrio libre, y arbitrio regulado: este quando aliquid committitur iudicis arbitrio simpliciter; quia tūc eius arbitrium debet esse regulatum; aquel quando committitur iudicis arbitrio cum hac dictione libere, seu cum alia dictione libertatem significante, tunc enim est liberum arbitriũ; de qua materia mirificè Menoch. lib. 1. de arbitrar. q. 6. cum tribus seqq. sed in causa metus, iudicis arbitrio simpliciter committitur, patet in l. metus 3. ff. ex quibus causis maiores, ergo arbitrium debet in hac causa esse regulatum, & arbitrium regulatum debet regulari a iure & ratione & non a capite, d. Menoch. lib. 1. de arbitra. q. 13. & cons. 42. num. 20. Redin. de Maiest. Princ. verf. Omnibus equum, n. 10. Sigura de Aual. in direct. iudicum Ecclesiast. 2. p. cap. 10. n. fin. Con lo qual consideradas nuestras prouanças y fundamentos juridicos que dellas nacen, tenemos por precisso el auerse de juzgar secundum illa, sin que el arbitrio se pueda estender a otra cosa.

26 ¶ Ni apoya su pretension el fundamento, que se ha querido constituir en la reualidaciõ añadiendo, que fray Iuan la hizo de su voluntad,

y que

y que assi lo dio a entender, acudiendo despues con gusto a los ministerios y cosas que se le han encomendado. Porque se responde, que a esta ratificacion y desistimiento del pleyto, precedio tanta y mas fuerça y miedo anulatiuo, que a la profession; vt probatum remanet, y que lo que fue nulo no se pudo ratificar, ad late tradita per Gabri. Aluar. de Velas. in suis axiomat. iuris, lit. N. num. 80. Lo otro, porque metus illatus in vno contractu, est sufficiens ad inducendum metum quo ad alterum, d. Mogoll. de metu, cap. 2. §. 6. n. 42. Y aunque no se prouara la fuerça en la ratificacion, se deuiera anular por la que auia precedido a la profession, eo quod metus illatus quo ad vnum contractum præsumitur durare quo ad alios, cum pluribus ita resoluit prædictus Doctor Mogoll. cap. 10. §. 2. n. 3.

27 ¶ Lo otro & peremptorie, se responde, que viuia, y de presente viue Ambrosio Rodriguez Minaya, que hizo la dicha fuerça, miedo y amenazas, y duraua la causa del, y ningun acto pudo exercer su hijo, de que se pueda induzir espontanea voluntad y animo de ratificar la profession, y de permanecer en el Conuento, por presumirse qualquier accion, gouernada y produzida del miedo a principio incusso & illato, cap. 1. de ijs, quæ vi metus ve causa, iuncta gloss. verbo, post modum, cap. consultationibus, de sponsali. cap. 2. de restit. spoliat. es elegante y copioso lugar, y digno de ser visto en el proposito el de Iuã Garcia, d. glos. 17. a num. 43. vsque ad fin. glos. vbi num. 47. ita, *Tertio intellige in hac purgatione inducenda, quod etiam si in actu externo adsit omnimoda ratio liberæ, & spontaneæ voluntatis, si tamen duret eadem causa metus, tunc non inducetur purgatio*; & ibi: *Quia manente eadem causa metus nullus consensus præsumitur*

 liberæ

liberæ voluntatis; Et iterum in illis verbis: *Quod viuente persona quæ metum intullit, & durante eadem reuerentia & causa, quod ex actu exteriori, vel nouo consensu non inducitur purgatio, quia non est consensus; sed dissensus, qui fit durante eadem causa*, Fontan. de pact. nuptiali. claus. 6. glos. 2. par. 7. num. 23. ibi: *Contingit enim non raro, quod agenti ad rescitionem contractus propter metum, opponitur de ratificatione illius, vel tacita ex cursu longi temporis, quod per transijt, sine querela mulieris, vel etiam expressa ex eo quod expresse contractus fuerit deinde ratificatus; quæritur quid dicendũ: breuiter aut adhuc durabat causa metus, veluti quia adhuc durabat potentia inferentis, vel viuebat persona, cui reuerentia debebatur, aut non? primo casu numquam inducitur ratificatio, secundo vero sic*: Vbi præter alios plures, quos ibi adducit refert Antoni. Thesau. dicentem, supra dictam doctrinam non habere cõtradictorem, Farin. 1. par. nouis. decis. 175. ibi: *Siquidem malum initium metus illati ante professionem influit in omnes actus durante eadem metus causa, idest viuente patre facto; qui actus quo magis præse tullerunt liberam voluntatem, & lætum, iucundumque animum, eo magis metum confirmarunt*, Ricci. 1. p. Curiæ Archie. decis. 15. num. 5. in hæc verba: *Et initium metus in actu influit in omnes actus sequentes, & actus medio tẽpore facti minime attenduntur, quia probato semel metu, ea omnia quæ possunt tribui liberæ voluntati etiam per metum facta sencentur*. Mascard. tom. 2. d. conclus. 1054. num. 36. Cacheran. decis. 179. nu. 12. ex quibus euidentissime destruitur fundamentum posi tum in ipsa ratificatione, y en la asistencia de fr. Iuan en la Religion, que ha sido con manifiesto disgusto y desconsuelo, como lo dizen su padre y fray Esteuan Gallegos, presentados por la parte contraria, y Mancio de Herrera por la nuestra.

28 ¶ Nec obstat lo que se opone del lapso

del

del quinquenio, pretẽdiendo que despues de passado se dio principio a este pleyto; y que no deuio ser oydo el demandante, a cuya leue objeciõ diuersimode satisfazemos. Lo primero, que fray Iuan presentò su demanda ante el Ordinario, a los quatro años y tres meses menos dias de su profession; a que proueyo se notificasse al Conuento y al Ministro, para q̃ assistiesse como Iuez acomulatiue, si quisiesse, al sustanciar los autos, no dio su padre y el Conuento lugar, a que se notificasse en la forma referida; en cuyos terminos es celebre la glossa del cap. illud 8. de præscript. verbo, interruptio, en que con los textos que alli cumula, se funda bien, que no quedando por el demandante el contestarse su demanda, es suficiente la presentacion della para interrumpir la prescripcion, quoties enim non stat per eum quo minus; &c.

29 ¶ Lo segundo, porque sola la mocion del pleyto bastò para la dicha interrupcion, singularis text. in l. cum notissimi 7. C. de pręscrip. 30. vel 40. anno. in princ. & in §. imo, glos. verbo, solam, quam appellat notabilem Ias. §. pœnales, instit. de actio. num. 10. Es excelente en estos terminos la dotrina de Alexandro, cõs. 108. incipiẽte in causa & lite, ibi: *In incorporalibus in quibus requiritur scientia & patientia eius contra quem præscribitur dato, quod adfuerit & cæpta sit præscriptio, si ante quam sit finita, contradicit, interrumpitur præscriptio*, refert Tusch. conclus. 586. num. 45. Barbos. in l. si cut 3. C. eodem tit. num. 285. ibi: *Vnde cum in incorporalibus quasi possessio consistat in patientia domini, si dominus contradicat, dicetur in illis interrumpi præscriptio naturaliter*. Y siendo desta calidad, lo que el Cõuento yua prescriuiendo contra nuestra parte, auiendo contradicho y reclamado, ante quam fini-

finiretur quinquenium, corre con toda llaneza la interrupcion en tiempo legitimo.

30 ¶ Tertio, porque el santo Concilio se funda en presuncion de la taciturnidad del Religioso, en el discurso de cinco años, y solo requiere reclamacion dentro dellos, Santi. lib. 7. de matrim. disput. 37. num. 10. & 12. y si aqui la huuo, y manifestacion de contraria voluntad al estado Religioso, en vano insiste la parte contraria en la asserta prescripcion.

Quarto, porque contra el impedido impedimento metus non currit præscriptio, l. in omnibus causis, ff. de regulis iuris, cuius sunt verba: *In omnibus causis pro facto accipitur id in quo quis alium perhorescit quo minus fiat*, vbi glos. vnica, sequitur alios referens Boeri. decis. 40. num. 9. d. Fontane. supra citato loco, num. 61. ibi: *Intelligitur computando a die, quo cessabit causa metus, alias ea durante, veluti quando adhuc viuit, qui metum causabat, præscriptio nõ incipit pro vt late supra probauimus in materia ratificationis contractus meticulosi.*

31 ¶ Quinto y vltimo, porque durante la causa del miedo, no corre el quinquenio, ita resoluunt Sanch. d. lib. 7. disput. 37. num. 30. cum sequent. Flores de Mena, lib. 3. q. 23. num. 68. Ricci. 1. par. Curię Archiep. decis. 182. Nauar. 1. tom. cõment. 4. de regul. num. 76. illis verbis: *Secundo infertur, quod si metus, vel in potentia reclamandi plusquã quinquenio durauerit potest post illud ipso iure, vel restitutione audiri*; Manu. Rodrig. quæstion. regul. 3. to. q. 17. art. 16. Pater Azor, 1. par. lib. 13. cap. 4. q. vlt. Villalob. 2. p. summæ, tract. 35. difficult. 25. nu. 8. idem Ricci. in praxi fori Ecclesiast. decis. 657. vbi multis adductis fundamentis ita consuluit, cuidã æquiti Hierosolimitano dubitanti, vtrum post quinquenium posset reclamare, cõtra suam pro-

fes-

fessionem ; & allegare causas nullitatis. Ambrosio Rodriguez Minaya, autor de la fuerça y miedo, viue, y no desistio de su intento hasta el año passado de treinta y tres, con que queda ajustada la resoluciõ proximè aducta, y sin vigor lo opuesto del quinquenio por el Conuento.

32 ¶ Nec erit alicuius momenti, la excepcion que la parte contraria quiere introduzir, en que estando la nuestra separado y ausente de su padre, no pudo durar la causa del miedo. Porque se respõde, que durat etiam si minator sit absens; Alexan. in d. l. si cum dotem, §. eo autem tempore, ff. soluto matrimonio, nu. 11. vers. Adde etiam, idem cons. 1. n. 11. vol. 3. Pirr. in d. l. nihil consensui de regul. iur. Angel. in d. §. quæ onerandæ, in fin. Iason, in l. ob turpem, ff. de conditione ob turpem causam, n. 4. Hyppoli. de Marsil. singula. 325. n. 4. Ancharr. cons. 299. n. 2.

33 ¶ Menos prejudica el dezir, que Ambrosio Rodriguez en vna informacion sumaria, a pedimiento del Conuento declarò en razon de la edad de su hijo, y que conforme a lo que en ella dixo, al tiempo que professò tenia edad bastante. A que se satisfaze, con que demas de que aquella informacion en ninguna manera pudo prejudicar a fray Iuan, vt infra probauimus, quando sin perjuyzio de la verdad la confessaramos por cierta en lo que contiene, en quanto al medio firmissimo, y principal fundamento de la fuerça, no tiene entrada, ni salida, de que alli no se hizo mencion, per regulam qua docemur limitatam causam limitatum producere effectũ, l. in agris, de acquir. heredit. l. ex facto, §. item quero, de vulgari, cum simil. ib. Grat. decis. 56. nu. 5. Surd. cons. 10. num. 49. Gutierr. lib. 3. practic. quæstion. 31. n. 7. & causa finita non potest producere effectum infi-

infinitum, Gregor. Lop. l. 24. tit. 11. verbo, ganancias. Y de qualquier manera que se considere, no pueden los contrarios cabilar la disposicion d. cap. præsens, ponderado sup. n. 19. que decide el pleyto en fauor de nuestra parte, con las autoridades que la abrazan.

34 ¶ Opuso tambien la parte contraria, q̃ la nuestra en su demanda antigua, solo deduxo por fundamento el defeto de edad, y que si huuiera padecido la fuerça, miedo y amenazas q̃ despues alegò, lo expressara en ella. Y que pues no lo hizo, se presume que no auia antecedido a su profession, esta es muy friuola excepcion: porq̃ si en la demanda se deuieran expressar todos los fundamentos de la justicia, fueran superfluos los demas alegatos que se le siguen, en que se añadẽ los que se han omitido, o de industria, o por descuydo y oluido de la parte y sus agentes: y como por lo que se enmienda, quita y añade, no se cause mudança en la accion y sustancia de la demãda, se puede añadir y reforçar hasta la difinitiua, plenè per Villadiego in polit. en el exordio de la forma de libelar, a num. 47. & præcipue 51. & vtcumque sit, esta leue objecion se funda en presuncion, que tiene lugar mientras no consta de lo contrario, l. ille, aut ille 25. de legatis 3. Menoch. de præsump. lib. 3. præsump. 445. nu. 4. y por esta parte se ha prouado plenissimamente la fuerça, con que no ay que alegar presunciones, que se vencen de la verdad.

35 ¶ Vt ergo huic articulo vltimam manũ imponamus, & sit vndique vallatus & munitus, se deue atender a que las protestas que fray Iuan hizo in voce, por no tener lugar y oportunidad para reduzirlas a escritura (que no fue necessario eo quod scripturæ fiunt non vt quod actum est

valeat,

valeat, sed quod facilius probetur, l. contrahitur 4. de pignor. & hyppot. l.6.tit.5. p.5. y en terminos de protesta, l.fin.C.de negot.gest.ante fi. ibi: *Sed ex quo ea testatio ad eum facta est, vel in scriptis, vel sine scriptis, sub testificatione aliarum tamen personarũ, &c.* Bart.in l.non solum, §.morte de ope.noui nũtiatione, num.15. vbi affirmat non esse curandum an protestatio fiat in scriptis, vel sine scriptis, pro testatio namque per testes probatur, Farinat. decis.579.n.4.glos.in l.pro herede 20.de acquir. heredit.) antes de la professión y reualidacion, que estan prouadas concluyentissimamente en entrambos tiempos, conseruaron illesso su derecho y tuuieron de manifiesto aquella nolũtad, repugnancia y auersiõ al estado de Religioso, y la prueua de la fuerça que padecio; protestatio enim cõseruat ius protestantis; & prodest ad tollendam omnem dubitationem, d.l. pro herede, l. si quis 14 §.plerique de Religios.& sumpt.funer. l.si debitor, §.1. ff.qui potiores in pig.habe. es particular tambien en este proposito, d.l.qui in aliena, §. Celsus, cap. Lotharius ad fin. vbi glos.31. q.2.d.c.1.cum sua glos.de ijs quę vi metus ve, &c. Boer. relata, decis.100.n.10.illis verbis: *Ideo bona erit protestatio facienda quæ consensum declarat à contractu abesse,* Mascar.d.concl.1054.n.10.cum sequen. Sanch. lib 2.de matr.disp.45.n.24. Rodrig. to.3.quęstio. regul.q.17.art.15. Bald.cons.165.ad fin. vol.2. Socin.cons.263.tom.2. Pereir.d.decis 30. n.8. Ricci. 1.p.Curiæ Archiep.decis.182. nu.2.ibi: *Protestatio enim, quod nollit esse professus; enerbat professionem,* Geminia.cons.110.n.5.vers.Item pro hac parte, quẽ refert Thusc.concl.269.lit.I.ibi: *Extende in professione quia si assummens habitum non habeat intẽtionem profitẽdi, non dicitur professus, si hoc protestetur,* Nauar. cons.34.nu.3. Semper enim per protestationem ius

ius nostrum illessum conseruamus, Linglois, super C.tit.de rebus creditis, decis.9.q.2.n.15. & ius protestantis tuetur, Burg.de Paz, cons.25. nu.68. vbi multa iura & DD.in hanc rem adducit; Anton.Fab.lib.5.C.tit.23.diffinit.3.n.9.idem d.deca de 82.erro.10.ad fin.

36 ¶ Y no impidira los efetos de las dichas protestas, si adhuc instare el Conuento diziẽdo, ex l. metum 9. C. de his quæ vi metus ve causa fiunt, Mascar. d.concl.1054.nu.9. Parisi. cons.10. Menoch. 1. num.288. Suar. d.allegat.24. & alijs, que la protesta no induze miedo, ni lo prueua. Porque se satisfaze, que quando sine veritatis preiuditio se confessara, todavia procedieran constãtes los dichos efetos, respeto de la copiosa prouança que fray Iuan hizo, del miedo, fuerça y amenazas de muerte, que le obligaron a que professasse y reualidasse, y dieron justa causa de protestar, ademas, que quando esta diligencia precede al acto, prueua la fuerça, ita Mogoll.cap.10. §. 3.nu.16.ibi: *Resolutio tamen nostræ quæstionis sit, quod aut protestatio præcedit factum, & tunc probet; & sic procedit secunda opinio, aut protestatio fit post factum, & tunc non probet, & sic procedat prima opinio*, vbi intelligit d.l.metum, de protestatione post factum.

Y si la protesta fecha ex parte Monasterij tempore professionis, es bastante para conseruar su derecho; de tal manera, que si despues constare auer venido el professo afecto, con algun vicio y defeto, contrario a los Estatutos, no es visto auer le recebido, ni estar el Couento obligado a sustẽtarle, ni tenerle en su Religion, vt resoluit d.Sãci. lib.7.de matrim.disput.37.num.30. ad medium: porque siendo mutuo y reciproco el contrato de profession, vt iam diximus, no causarà la protesta el mesmo efeto ex parte profitentis, hecha en

tiempo

tiempo habil,y con tan justas causas como aqui huuo. De que viene a ser forçoso, declarar por irritas, e inualidas la professïon y reualidacion, dando por libre al dicho fray Iuan; como se juzgò en los pleytos de nulidades de las professiones de fray Diego, y doña Renata, siẽdo el mayor apoyo de sus demandas, las protestas y reclamaciones que en tiempo auian hecho, vt est videre apud Farina. decis. 705. 2. par. & d. decis. 579.

ARTICVLO SEGVNDO.

Con la seguridad, que de la justicia desta parte nos prometen tantos y tan solidos fundamentos, como dexamos ponderados en el Articulo passado, bien pudieramos dexar la pluma, cerrãdo el discurso, si la grande contradicion del Conuento, y particular connato en afectar a su pretension defensas que no tiene, y a la nuestra objeciones que no padece, no pidieran satisfacion; y passo al segundo, en que suponemos por cierto, professionem de qua agimus, alio & insanabili morbo laborasse.

37 ¶ Por tres medios, cada vno de por si suficiente, tiene prouado fray Iuan de Minaya, auer professado antes de edad. El primero, con la fee de Bautismo, de cuya data, conferida con la de professïon, parece, que al tiempo que se hizo faltauan diez meses menos ocho dias, para los diez y seis años que dispone el santo Concilio. El segundo, cõ que de la de doña Antonia de Minaya su hermana vnica, presentada judicialmente (a q̃ no se ha opuesto cosa, que pueda minorar su valor y credito) consta, que se bautizò por Enero del año de seiscientos y quatro; como se aduirtio, non sine mysterio, en la especie del hecho, y

su hermano ha prouado plenamente, que nacio tres años despues: de que necessariamente se infiere fue el de seiscientos y siete, y que tiene tres años menos que la dicha doña Antonia; y este es legitimo modo de prouar la edad (quę etiam est difficilis probationis, Bald. in l. si minorem, C. de in integr. restit. Mascar. volu. 2. concl. 665. num. 1. vbi alios refert, & in eius probatione admittuntuę testes de credulitate, Bart. in l. de ætate, nu. 7. ff. de minori Soci. iuni. cons. 3. num. 1. lib. 2. Parisi. cons. 16. num. 28. lib. 2. Menoch. lib. 2. de arbit. casu 116. num. 1. Surd. cons. 77. num. 6. lib. 1. probaturque per coniecturas & inditia, Alciat. de præsump. regul. 2. præsumt. 14. num. 8. Bald. cons. 213 volu. 2. Marian. Socin. cons. 3. num. 1. volu. 2.) per doctrinam d. Bart. per argumentum a contrario sensu, in d. l. de ętate, eodem num. 7 ff. de minori. Mascar. concl. 670. num. 6. vbi refert Bald. & Iacob. de Sancto Georg. conducunt dicta per Ioseph. Ludoui. decis. Perus. 55. num. 8. idem Mascar. concl. 678. Y de derecho se deue abrazar este cōputo, que concuerda con la dicha fee de Bautismo, para excluir las sospechas que se le hā opuesto; y delito que menos bien se pretende por el Conuento introduzir. Scribunt omnes in l. 1. de oper. non. nunt & in cap. cum tu, de testib. & tenent Gram. cons. 30. num. 8. in fin. & cons. 33. nu. 14. Menoch. cons. 221. num. 28. vol. 3. Y es axioma de todos seguido, que para excluir diuersidad en los instrumentos y testigos, y para reduzirlos a concordia, se ha de hazer toda interpretacion, aū que alias sit extranea & violenta. El tercero es, cō q̄ en la 6. pregunta han depuesto todos sus testigos, que professò sin edad, diziendo vnos, que tendria de doze a treze, otros de treze a catorce, y los q̄ mas se alargan, de catorce a quinze años;

afir-

afirmando todos, que aßsi lo parecia por su aspec
to y persona; y deponiendo otros, que oyeron a
su padre, que auia professado sin edad, y que aun-
que en aquella ocasion auia pedido a Lazaro Sã-
chez de Miranda que jurasse, que tenia los diez y
seis años que se requirieron, no quiso, respondien
dole que no tenia catorce. Per aspectum enim
probatur ætas, Bart. in d. l. de ætate, num. 8. ibi:
*Ideo dico, quod testis potest deponere de ætate alicuius per
aspectum, & faciet plenam fidem.* Et iterum nu. 11. Me
noch lib. 2. de præsumpt. præsumpt. 51. n. 31. & 61.
cum seqq. & alij relati, & sequti a d. Mascar. volu.
2. concl 667. num. 1. Y en suma resulta bien aueri
guada la menor edad por prouança de testigos,
que tiene la misma fuerça que de instrumẽto pu
blico, cap. cum Ioannis 10. de fide instrum. imo
potius est fortior, & dignior probatio testium.
Abbas in rubrica de testibus, testium namq; vox
est viua, instrumentorum autem mortua; proba-
tio testium est naturalis, congruitque cum iure
diuino, ad late tradita per d. Azeu. consl. vlt. n. 56.
bonus text. in auth. cu. de instrum. caut. & fide, §. si
vero tale aliquid vbi imperator, in hæc verba;
*Tunc nos quidem existimauimus, ea, quæ viua dicuntur
voce, & cum iure iurando hæc digniora fide quam scrip-
turam ipsam, secundum se subsistere,* Menoch. d. præ-
sumpt. 51. num. 13. d. cap. in omni negotio, cap. li-
cet vniuersis, de testib. Morla in emporio iuris,
tit. de fide instrum. quæst. 5. num. 3. illis verbis:
*Probatio autem quæ fit per testes potentior est, cum sit iu
re naturali & diuino probata, quæ vero fit per instrumẽ-
tum tantum iure positiuo introducta est.*

38 ¶ Ex quibus iam ad occulos patet, que
la professiõ de fray Iuã de Minaya fue nulla, irri-
ta, e inualida, ex defectu ætatis, Cõcil. Trid. sess.
25. de regular. cap. 15. quod sequũtur Sãch. de ma-
trim.

trim.lib.2.disput.24.nu.22. Fr.Ioann.de la Cruz, de statu Relig.lib.1.cap.8.dubio 2.& 4. Ledesm. in summa, 2.par. tit. del estado de los Religiosos en comun, cap.7. Cerola.in praxi Episc.1.par.verbo, Moniales, §.2. Azor, institu. moralium, 1.par. lib.2.cap.2.& lib.13.cap.9. Manu.Rodri.questio. regul.3.to. quæst.17.art.3. Ricci.collectan.1086. par.3.collectan.& in prax. rerum fori Eccles.tit. de regul.decis.656.vbi dicit defectum vnius diei professionem annullare, Farina.1.par.nouissi.decis.175.num.6.vbi sacræ Rotæ Auditores ob defectum sex dierum professionem, de qua ibi pronuntiarunt, fuisse nullam & irritam.

39 ¶ Visto el contrario quan poco fixo caminaua, conociendo que los medios de nuestra justicia son incontrastables, ha pretendido desuanecer el que procede de defeto de la edad, con introduzir repugnancia, en las deposiciones q̃ Ambrosio Rodriguez de Santa Maria, a su pedimiento ha hecho en este juyzio, y otra, que a su instancia hizo el año passado de seiscientos y veinte y siete; para cuyo desengaño se ha de aduertir por cosa cierta, que viuiendo fray Iuan en el Conuento de Seuilla, tratandose de eleccion de Prelado, los que se inclinauan a diferẽte persona que fray Iuan, publicauan que le auian de oponer el defeto de edad al tiempo de la elecion, para priuarle del voto y voz actiua; la persona por quiẽ se mostraua afecto, se preuino con que el Conuento hiziesse informacion, de que resultasse auer tenido fray Iuan al tiempo que professò diez y seis años de edad: y en catorce de Otubre del año passado de seiscientos y veinte y siete, por el dicho Conuento se presentò ante la justicia Real, peticion, pidiendo que conuenia a su derecho aueriguar, como el dicho fray Iuan auia nacido el año de

seis-

ſeiſcientos y dos . Mandòſe recibir, y los Frayles que la ſolicitauan, allanaron al dicho Ambroſio Rodriguez a que declaraſſe, proponiendo que aquella diligencia era para aumento de ſu hijo, y que tuuieſſe voz y voto, para buenos y licitos fines, y que con ello no ſe prejudicaua a tercero; como lo declara en las depoſiciones deſte pleyto. Deſta diligencia, ſi bien ſe repara, ſe colige cō euidencia el defeto de edad, per argumentum a veroſimili, quod in iure eſt probabile, ad late tradita per Euerard. in topicis loco a veroſimili 5. pues no es de creer, que ſi no huuiera el dicho defeto, lo auiàn de publicar los Religioſos; ni el Cōuento neceſsitara de hazer la dicha prouança: y en ninguna manera ſe contradize el dicho Ambroſio Rodriguez, porque en las vltimas depoſiciones, en lo que toca a la edad ſe remite a la fee de Bautiſmo, y a la verdad, afirmandoſe en que ſabe, que fray Iuan es tres años menor que la dicha doña Antonia ſu hermana.

40 ¶ Y nada de lo que contiene aquella informacion ſumaria, puede prejudicar a fray Iuā, por auerſe hecho ſin ſu orden, citacion y ſabiduria, quia res inter alios acta alijs nocere non debet, l. de vno quoque, l. ſępè conſtitutum, ff. de re iudicata, toto tit. C. res inter alios acta, cap. inter dilectos, de fide inſtrum. l. 20. tit. 22. par. 3. plenè per Gabri. Aluar. de Velaſco, in d. tract. litt. R. n. 104. De los quatro teſtigos que en ella dixeron, ſolo ſe ratificò en eſte juyzio Ginès de Mendoza, a cuya depoſicion por ſingular no ſe deue credito, cap. nihilominus, vbi gloſ. 3. q. 9. cap. licet cau ſam de probat. Guti. de matri. cap. 44. nu. 2. Luiſa de Vega otro teſtigo, murio ſin ratificarſe, y no ſe abonò ſu dicho; Ambroſio Rodriguez y ſu muger, padres del litigante, preſentados nueuamēte

por

por el Conuento (contra quien prueuan plenamente, vt probant præter adductos sup. in 1. arti. n.18. Roman. conf.104. nu.4. Paul. Parif. conf.50. vol.1. Iason in rubr. de iure iur. num.9. Socin. iun. conf.69. num.13. lib.2. Deci. conf.303. num.4. Cranet. conf.69. Maria. Muta, decif.44. nu.37. Flammi. Cartar. decif.29.) no solo no se ratifican, antes se remitẽ a la verdad y fee de Bautismo, y declaran el yerro que huuo en la informacion sumaria, instando en que fray Iuan nacio tres años despues que su hermana, & tunc intrat regula, quod testes in summario examinati, si in plenario non ratificentur non probant, Panormita. Innocent. Hyppolit. Foller. Bart. & Angel. relati & sequuti a Pace in praxi, 1. to. 5. par. §.9. cap.3. de repetitione & ratificat. testium, quorum est ratio, quia testes in summaria informatione fuerunt recepti parte aduersa non citata; ac ideo fidem non faciunt, iuxta textum in cap.2. de testib. cum simili. ni prouanças hechas en diuerso juyzio entre diferentes personas pueden hazer prueua en este.

41 ¶ Tunc denique, porque aun en caso q̃ al tiempo que fray Iuan professò, confessara con juramento, que tenia edad legitima, y se prouara por otros medios, y cayera sentencia, si despues constasse de menor edad, se auia de estar a la que nueuamente se justificasse, sin atender a las diligẽcias antecedentes que auian insinuado lo contrario: ita conuincitur ex l. de tutela 7. C. de in integrum restit. l. si alterius 3. C. si minor se maiorem dixerit, vel maior probatus fuerit, Bart. in d. l. de ætate, n. 16. ante fin.

El vltimo asilo ad quod confugit pars aduersa, ha sido redarguir de falsa la fee de Bautismo de fray Iuan, oponiendole por sospechas, que la

la foja en que està escrita, es de diferẽte papel del que contiene el libro en que està inserta. Que no tiene correspondiente. Que està pegada con engrudo con mucho cuydado. Que la dicha foja parece auer sido parte de alguna carta. Que insinua los doblezes. Que està el papel vituperado, y denota mas vso que las demas fojas del dicho libro. Que la letra es mas negra, y parece mas fresca. Que la fecha està prepolterada. Estas congeturas son muy leues, y no de las sustanciales que consideran los Doctores: como son, contener el instrumento cosas inuerosimiles; clausulas insolitas; rotura en parte muy sospechosa y sustancial; en el margen añadida alguna cosa de grande perjuyzio; cosas aduersas al estilo, y otras que ponderan para el descredito del instrumento a que se oponen: y si sin perjuyzio de la verdad se confessaran por ciertas y juridicas, ay otras tanto mayores y mas vehementes en el caso, en fauor de fray Iuan, y mas exclusiuas de las sospechas que se acusan; y es comun sentencia, que la falsedad que se funda en presunciones, se excluye y deshaze por otras, vt est videre apud Farin. 5. par. de falsit. q. 151. nu. 6. quem pro multis allegatum volumus sufficere.

42 ¶ En duda no se ha de presumir falsedad, para escusarla se ha de acetar qualquier presuncion, ha se de hazer toda interpretacion y diligencia, las palabras dudosas se han de entender de suerte que la excluyan, aunque se improprie su sinificacion; deuese admitir qualquier distincion en orden a euitarla, quando el acto se puede tener por falso y verdadero, se deue abrazar la parte que no contenga delito; para huir falsedad se ha de vsar de qualquier sutileza, aunque la interpretacion sea en algo violenta y estraña, ha se

de

de interponer todo trabajo y solicitud, para concordar los instrumentos y testigos, de suerte que se ocurra a la falsedad que se les opone, y antes se presume error que falsedad, totum latissime suo more probat Farin. fundando cada particula con muchos derechos y autoridades, reddendo singula singulis d. tracta. de falsit. quæst. 153. par. 9. lugar copiosissimo y digno de ser visto en el caso; que si con la atencion que se deue, se mide cō los meritos y circunstancias deste pleyto, y lo que resulta prouado en fauor de nuestra parte, no dudamos que se ha de vencer el juyzio, y rendirse a que no ay la falsedad, que por fuerça quiere suscitar el Conuento, sequuntur Menoch. lib. 5. de præsump. præsump. 20. a num. 44. & per totam, en q̄ epiloga diuersas presunciones, todas fauorables a lo que se va fundando, y destructiuas de las opuestas a la dicha fee de Bautismo, Azeued. d. cōsil. vlt. num. 25.

43 ¶ Vlterius excluduntur obiectiones oppositæ, con que fray Iuan de Minaya, en ninguna manera tuuo necessidad, para obtener en este pleyto, de valerse de la fee de Bautismo, tāto por auer prouado con muchos testigos plenamente, el defeto de edad que precedio a su profession; como porque el medio y principal fundamento que ponemos en la fuerça, es inuencible, y no tiene necessidad de otros adminiculos: & cessante causa falsitatis, cessat falsitatis suspitio, Raphael Cuman. Aimon, Mantuan. Siluan. Foller. Rolan. a Valle, Baiard. ad Clarum, Bertazol. & alij, quos sequitur d. Farinac. d. quęst. 153. num. 203. ibi: *Quod non præsumitur quis velle commitere falsitatem, quando sine ea potuisset obtinere illud idem quod obtinuit cum falsitate*, prosequitur plures alios in confirmatione huius rei adducens Menoc. lib. 1. præs. 89. n. 18.

44 ¶Tum

44 ¶ Tum se desuanecen las dichas sospechas y congeturas, con que los libros en que se escriuen los Bautismos, estàn con mucha custodia en la Parroquia, lugar tan celebre, y de tanto concurso, y està debaxo de llaue en poder de los Curas, personas Eclesiasticas. Suspitio enim falsitatis ex multitudine personarum excluditur corã quibus commissa non præsumitur, d. Farin. supra d. q. 153. n. 216. cum seqq. Qualitas enim loci multum excludit præsumptionem falsitatis; sunt verba ipsius Farina, sequuntur d. Foller. Francis. Becci. Menoch. Mascar. Riminal. & alij laudati a d. Farina. Socin. iuni. cons. 39. num. 32. lib. 2. Crauet. cons. 75. n. 8.

Quando enim adest testium multitudo, falsitatis suspitio cessat, Crau. cons. 65. n. 12. cum sequẽ. Socin. iuni. cons. 46. in fin. lib. 3. y la dicha fee de Bautismo se buscò y hallò coram multis; y fray Iuan vt sepius dictum est, tiene prouado con testigos, que professò sin edad, todos gente honrada, de buena fama, y examinados por el Iuez, y en su presencia, con que le assiste mas fauorable esta presuncion exclusiua de la fraude que se imputa, y cessan todas sospechas.

45 ¶ Præterea reijciuntur coniecturæ oppositę, con la buena vida, fama y costũbres de nuestra parte, Sacerdote por quien assiste mayor presuncion de verdad y virtud, mientras no se prouare lo contrario. Falsum enim multo minus pręsumitur ob qualitatem personarum, quæ de falso redarguuntur, Menoch. lib. 5. de præsumptionib. præsumpt. 24. num. 2. d. Azeued. cons. 40. num. 34. & 66. vbi plures adducit, falsitatis præsumptio excluditur, quando inquisitus est, bonæ conditionis & famæ, Gram. cons. 30. num. 9. Alexan. cons. 15. num. 4. Mascar. 2. tom. concl. 740. nu. 27.

Cephal.

Cephal.conſ.230.n.17.Bertazola,conſ.251.nu.18.
prædictus Farina.ſupradicta quæſt.153.num.147.
vbi in terminis de Sacerdote,& conducunt quæ
diximus ſup.num.23.

46 ¶ Tum denique, porque ſin dolo no ſe
comete falſedad,l.neque exemplum 20. C. ad l.
Corneliam de falſis, præter repetentes, ibi notat
Menoch.lib.5.præſumpt.22.num.18.& lib.1.pręſumpt.49.num.5.d.Azeu.prædicto conſi.40.nu.
35.y haſta ora no ſe ha prouado,que de parte de
fray Iuan aya auido dolo, que no ſe preſume, vt
eſt vulgare, eſtas y otras preſunciones y congeturas,que notan los Doctores, reguladas a nueſtro
caſo, y a los libros de Bautiſmo, que ſe han traydo de la Parroquia, y viſitadoſe a nueſtro pedimiento, en que ſe han viſto infinitas fojas pegadas con engrudo,ſin correſpondientes, añadidas
y remendadas,para que pudieſſen alcançar la enquadernacion, y otras rotas y coſidas; otras ſueltas, y vna que denota auer ſido mitad de carta,
con doblezes manifieſtos,y vna con prepoſteracion de los dias,ſiguiendoſe deſpues de onze del
mes,nueue, y otros muchos defetos y circunſtancias,mas inductiuas de ſoſpechas, que las que ſe
oponen a la dicha fè de Bautiſmo preſentada; parece impoſsible dexar de atribuirlas a deſcuydo
y negligencia de los Curas, en cuyo tiempo procedieron, & ad remouendam ſuſpitionem falſitatis, ſufficit ſola comparatio literarum; Maſcar.
ſupra concluſ.740.num.13.Gregor.Lop.in gloſſ.
verbo,acabada,l.118.tit.18.part.3.ex Bart.Iacob.
de Bellouiſo & alijs tenet, quod iudex teneatur
arbitrari, quod detur comparationi plena fides;
& eſt ratio, porque vna preſuncion ſe elide con
otra,l.diuus,ff.de in integrum reſtitut. Farina d.
deciſ.579.y las q̃ fauorecen a fr.Iuan de Minaya,
ſon

ſon mas fuertes y eficaces, y ſe deuen ſeguir; præſumptio enim validior, tollit debiliorem, cũ Ioãne Igneo, & Alciato, tenet Menoch. d. preſumpt. 21. y baſta que ſean excluſiuas de delito y fraude; ademas que no ſolo aſsiſten tantas preſunciones fauorables por eſta parte, ſino tambien la verdad que tiene prouada, de que no ſe puede dudar.

45 ¶ Ex dictis iam clarè conſtat, que la ocaſion que pudo mouer al Licenciado Fernando de Eſcalãte, de cuya letra y firma es la fè de Bautiſmo preſentada, para no reconocerla llanamẽte, fue, el temor de la correccion que pudiera tener, el deſcuydo y omiſsion, que denotan los libros de Bautiſmo que en ſu tiempo procedierõ: y dezir, que reſpeto de las ſoſpechas, de que ſe hizo ponderacion al tiempo que declarò, no la tiene por ſuya, ni por cierta, aunque parece a ſu letra, no es negarla, con que eſtamos fuera del caſo de la ley Real de la partida: ni es de perjuyzio cõſiderable, que la letra en algo ſea deſemejãte: porque como notan todos, y dixo el ſabio Rey don Alõſo, in d. l. 118. eodem tit. & par. no puede vno ſiempre eſcriuir de vna manera, por la variedad de los tiempos, mudamiento de la tinta, diferencia de la pluma, enfermedad y vejez del eſcriuano; y aunque abſolutamente la negara, no prejudicara ſu negatiua, reſpeto de que ſiempre queda libre, y reſeruada la prueua de lo contrario, l. 115. d. tit. 18. par. 3. ibi: *No prouando la parte el contrario*; y de tener fray Iuan de Minaya prouado con teſtigos, y otros medios legitimos, que concuerdan con la dicha fè de Bautiſmo, q̃ profeſsò ſin edad; y es la razon; porque pudiera el que eſcriuio el inſtrumento, de cuya validacion ſe trata, per malitiam, aut pretij corruptionem, & aliam cauſam negar la verdad, y fuera injuſto quedar damnificada

cada la parte por ſemejantes medios, vt optime conſiderauit d.Gregor.Lop.in prædic.l.115. gloſ. verbo, deue ſer creydo; ni los pareceres y credulidades de otras perſonas que de oficio ſe examinaron, pueden hazer encuentro a la verdad que queda fundada: fuera de que todos conuienen, en que la letra de la dicha fè, ſe parece a las demas eſcritas por el dicho Licenciado Eſcalante; y ſi vieran los muchos defetos de los demas libros q̃ ſe han viſitado, y hizieran comparacion de vnas y otras ſoſpechas, circunſtancias y requiſitos, era coſa certiſsima que ſe auiã de inclinar a que procedian de los dichos deſcuydos y omiſsion. Y no es ageno de la conſideracion de V.m. el ver, que para hazer falſedad y ſuponer la dicha fè, auia de ſer mas premeditada y diſpueſta, de ſuerte, que ſin mucho cuydado y exacta diligencia, no ſe pudiera reparar; y ella miſma eſtà manifeſtando ſu certeza, verdad y liſura con que ſe ha procedido. Y con la reſolucion conſtante que tiene, que para excluir falſedad, fraude, delito y dolo, ſe deue ſeguir toda interpretacion, camino y preſunciones que la excluyan, præter relatos ſupra probãt, l.igitur, §.poteſt, ff. de liberali cauſa, l.plagij, la 2. ff ad l.Fla.de plag.l.1.§.fin.de abig. Frãc. Viui.lib. 1.deciſ.80.n.2.ibi: *Adeo quod in omnem euentum, quælibet cauſa, etiam minima, & iniuſta, atque temeraria, fatua, ſeu beſtialis excuſat omni dubio procul à dolo ipſo præſumpto*, vbi præter plures, quos ibi adducit, refert Alex. dicentem: *Iſtam eſſe omnium in iure ſcribẽtium communem ſententiam*, Ricci.2.p.Cur.Arch.deciſ.17.a n.9.vbi n.12.repetit, & ſequitur formalia verba d.Viu.Foll.2.p.ſecundæ part. §.item quod commiſsit falſit[illegible]tem, n.13.ibi: *Et de iure ne committatur falſitas, nimia ſubtilitas adhibenda eſt*. Et nu.14. ibi: *In tantum, vt ſi ſit aliquod verbum aptum importare falſitatem, fiat interpretatio, vt non importet.*

46 ¶ Et procoronide huius articuli se deue aduertir, que la dotrina que el contrario ha apuntado en sus alegatos, diziẽdo, q̃ quando agitur ciuiliter las sospechas hazen plena prouança, no es cierta assi absolutamente, porque se limita en caso que lasdichas sospechas nacen de vicio visible de la escritura; veluti ex cancellatione, aut abrrasione, seu vituperatione in loco suspecto, non autem si aliunde proueniant, scaturiantque, docent Inno. in c. 1. n. 8. de fide instr. Surd. cons. 132. nu. 6. Thesau. lib. 1. forẽs. quęst. q. 47. Farin. lib. 5. de fals. q. 152. a n. 13. plures referens d. Franc. Viu. decis. 81 n. 3. Y las que se han opuesto a la fè de Bautismo del dicho fr. Iuan, no son desta calidad, sino muy leues, y quedan deshechas con otras mas violentas y eficaces, que assisten y fauorecẽ la dicha fè.

47 ¶ Y pues, señor, el que lo es de los cielos y tierra, no quiere q̃ la conuersiõ del hombre sea violenta, ni por fuerça, voluntarium enim militẽ sibi elligit Christus, D. Amb. relatus in c. non est 15. q. 1. Criò su Magestad al hombre, y le dexò en mano de su aluedrio y propio consejo, pusole sus leyes, mandatos y preceptos, si los quisiesse guardar, puso la agua, el fuego, la pena y el premio, para que estendiesse la mano a lo que mas gustasse, y abrazasse el estado a que le inclinasse su afecto y voluntad, Eccles. c. 25. No mirò el Señor los dones de Cain, Gen. 4. porque como dize alli Batablo, respexit animum donantis, non autẽ munera eius; mas atiẽde al animo del que ofrece los sacrificios, q̃ a la magnitud dellos, D. Hier. super Amos; en el Conc. Tolet. referido en el cap. 5. 45. dist. se decretò, q̃ los Iudios no fuessen cõpelidos a la conuersion; quia inuiti non sunt saluandi; en el c. integritas 13. 32. q. 1. ex eodem D. Ambr. se da por consejo la integridad, no por preceto; afirma que se puede persuadir, y no imperar, q̃ es nego-

cio

cio mas deuoto, propio afecto, y libre voluntad, que de preceto. A algunas dudas que se consultaron a la Santidad de Innocẽ. 3. en el c. maiores, §. item quæritur de Baptismo, respondio, que es Religioni Christianę contrarium, vt inuitus, & penitus contradicens ad rescipiendam, & seruandam Christianitatem aliquis compellatur. No ignoraua Minerua el efeto del que sirue lleuado solo de su voluntad y amor, quãdo apud Homer. 2. Odę, sic Thelemacum alloquitur: *Tu nunc para viaticũ nauibus, omnia congere necessaria, ego interim in populo socios voluntarios colligam*: ni aun las piedras quiso la diuina Magestad, que violentadas le siruiessen en el Templo, que mandò se edificasse de aquellas, que natural, y casi voluntariamente, auiã nacido aptas para el, sin que huuiesse necessidad de instrumento ferreo para violentarlas y reduzirlas, S. Theo. in 3. reg. q. 21. A cuyo proposito se cõsideran muchos derechos y dotrinas, vt est videre per P. Baez. in Euang. 1. tom. lib. 2. c. 3. §. 15. & sequen. D. Thom. 2. 2. q. 10. art. 8. vbi Caiet. Ceuall. comm. cont. comm. q. 725. de que infiere Les. de iust. & iur. lib. 2. cap. 41. de statu Relig. dubit. 4. q̃ si vno no puede ser apremiado a que abrace la Religion Christiana; mucho menos se podra a q̃ elija la vida Religiosa: en el Concil. Magunt. relato in cap. 1. de regul. se establecio, que ninguno fuesse admitido a la Religion, sin que tuuiesse legitima edad, y voluntad libre y espontanea. Y supuesto, que entrambos requisitos sustanciales faltaron a la professio de fray Iuan de Minaya, cõ toda seguridad esperamos, se declararà por nula e inualida, por determinacion de tan docto y recto Iuez, cui. D. C. omnia libenter submittimus.

Lic. Don Francisco Feyjoo.